

РЕШЕНИЕ

Дело № 25-ЗП-2016

г. Чебоксары

09 сентября 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена 06 сентября 2016 года

Решение изготовлено в полном объеме 09 сентября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 21.03.2016 № 38 в составе:

Председателя Комиссии:

<...>

в присутствии представителей заказчика – АО «Чувашская энергосбытовая компания» – <...>

заявителя – ООО «Гарант-Чебоксары» – <...>

рассмотрев жалобу ООО «Гарант-Чебоксары» на действия АО «Чувашская энергосбытовая компания» при проведении открытого запроса предложений (одноэтапного) изв. № 31603965832 на оказание услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы, Лот №13-НФ-2016-ЧЭСк, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 31.08.2016 обратилось ООО «Гарант-Чебоксары» с жалобой на действия АО «Чувашская энергосбытовая компания» при проведении открытого запроса предложений (одноэтапного) изв. № 31603965832 на оказание услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы, Лот №13-НФ-2016-ЧЭСк.

Из жалобы следует, что обществом подана заявка на участие в запросе

предложений. В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками от 15.08.2016 в качестве участников закупки допущены два претендента ООО «Центр Информационных Технологий «Телеком Софт» и ООО «Гарант-Чебоксары». При этом ООО «Гарант-Чебоксары» сделано лучшее предложение по цене договора.

Однако заказчиком в день подведения итогов принято решение об отказе от проведения открытого запроса предложений в электронной форме.

Заявитель считает такие действия нарушающими требования законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, поскольку запрос предложений является формой торгов и заключение договора по его итогам является обязательным как для победителя, так и для организатора торгов.

Кроме того, ООО «Гарант-Чебоксары» указывает, что положение о закупках не содержит исчерпывающий перечень причин отказа от проведения запроса предложений, что нарушает общие принципы закупок, установленные частью 1 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель просит провести проверку правомерности указанных действий АО «Чувашская энергосбытовая компания».

В заседании Комиссии представитель ООО «Гарант-Чебоксары» поддержала жалобу по изложенным в ней доводам.

Представители АО «Чувашская энергосбытовая компания» с доводами жалобы не согласились, считают, что заказчиком нарушений процедуры осуществления закупки не допущено.

Изучив представленные документы в материалы дела документы, Комиссия приходит к следующему.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках устанавливает право участников закупки на обжалование в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг **заказчики руководствуются Конституцией** Российской Федерации, **Гражданским кодексом** Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений **части 3** статьи 2 Закона о закупках **правовыми актами, регламентирующими правила закупки** (далее – положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, **порядок заключения и исполнения договоров**, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1. информационная открытость закупки;
2. равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
3. целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
4. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупке продукции для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания», утвержденным Советом директоров АО «Чувашская энергосбытовая компания» (протокол от

31.08.2015 № 109) (далее – Положение).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) настоящей статьи. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

Пунктом 4.1.1 Положения предусмотрены следующие способы закупок:

1. Конкурс;
2. Аукцион;
3. Запрос предложений;
4. Запрос цен;
5. Конкурентные переговоры;
6. Предварительный отбор;
7. Закупка у единственного источника;
8. Закупка путем участия в процедурах, организованных продавцами продукции.

Особенности процедур запроса предложений установлены пунктом 7.7 Положения.

Извещение о закупке должно быть опубликовано на Официальном сайте не менее чем за 10 (десять) календарных дней до истечения срока подачи заявок. В случае если извещением о закупке установлена дата, начиная с которой Участники могут получить документацию о закупке, предусмотренный настоящим пунктом срок необходимо отсчитывать от указанной даты (пункт 7.7.1.1 Положения).

В тексте извещения о закупке обязательно указывается, что оно не является Извещением о проведении конкурса, не дает никаких прав Участникам и не влечет возникновения никаких обязанностей у Заказчика и Организатора закупки, кроме прямо указанных в извещении о закупке (пункт 7.7.1.3 Положения).

Пункты 7.7.8, 7.7.9 и 7.7.10 Положения предусматривают процедуры вскрытия поступивших на запрос предложений конвертов, рассмотрения заявок на участие в запросе предложений и определения победителя запроса предложений.

По результатам заседания закупочной комиссии, на котором осуществляется оценка заявок и определение победителя запроса предложений а, оформляется **протокол выбора победителя**. В нем, как минимум, указывается закупочная комиссия, перечисляются Участники, заявки которых были рассмотрены,

установленное комиссией ранжирование заявок по степени предпочтительности и называется победитель (пункт 7.7.10.5 Положения).

Согласно пункту 6.7.1 Положения если иное не определено законодательством Российской Федерации Организатор закупки вправе отказаться от проведения любой конкурентной закупочной процедуры после ее объявления:

1. при открытых конкурсах — в соответствии со сроками, опубликованными в извещении о проведении конкурса, а в случае отсутствия такой информации в извещении — не позднее, чем за 30 (тридцать дней) до дня, установленного для окончания срока подачи заявок; при этом Организатор закупки должен учитывать нормы п. 3 статьи 448 Гражданского кодекса РФ;
2. при закупках, не являющихся торгами — в любое время, если иное прямо не указано в документации о закупке;
3. при открытых аукционах – в любое время, но не позднее чем за 3 (три) дня до наступления даты его проведения (если иное не предусмотрено в извещении о проведении открытого аукциона).
4. при закрытых конкурсах и аукционах — в любое время, но с возмещением приглашенным Участникам реального ущерба.

17.06.2016 АО «Чувашская энергосбытовая компания» разместило на официальном сайте извещение о проведении запроса предложений на оказание услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы, Лот №13-НФ-2016-ЧЭСк № 31603965832 (далее – Извещение), а также документацию о запросе предложений (далее – Документация).

Документация утверждена 05.08.2016 председателем Закупочной комиссии первого уровня АО «Чувашская энергосбытовая компания» Егоровым А.С.

Дата и время окончания подачи заявок установлены 15.08.2016 в 16:00.

Дата и время рассмотрения заявок (по местному времени заказчика) – 25.08.2016 в 16:00.

Дата и время подведения итогов – 29.08.2016 в 16:00.

Пунктом 1.2.1 Документации установлено, что данная процедура запроса предложений не является конкурсом, и ее проведение не регулируется статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Данная процедура запроса предложений также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057—1065 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура запроса предложений не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

Согласно протоколу процедуры вскрытия поступивших конвертов с предложениями участников от 15.08.2016 заказчику поступило две заявки на участие в запросе предложений – ООО «Центр Информационных Технологий «Телеком Софт» и ООО «Гарант-Чебоксары».

Согласно протоколу закупочной комиссии первого уровня от 26.08.2016 № 13-НФ-2016-ЧЭСК, размещенному в Единой информационной системе в сфере закупок 29.08.2016, заказчиком принято решение отказаться от проведения открытого

запроса предложений в электронной форме, поскольку данная процедура не является конкурсом, и ее проведение не регулируется статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации, также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1065 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем, Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в т.ч. Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации.

Статьи 1, 2 Закона о закупках регулируют и регламентируют закупочную деятельность, а не маркетинговые исследования.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В силу пункта 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или **в иной форме, предусмотренной законом**.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) [способы](#) закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Из вышеизложенного следует, что запрос предложений является формой проведения торгов, в силу гражданского законодательства по итогам запроса предложений заключается договор.

Таким образом, пункт 7.7.1.3 Положения и пункт 1.2.1 Документации, содержащие указание на то, что проведение запроса предложений не дает никаких прав участникам и не влечет возникновения никаких обязанностей у заказчика и организатора закупки, кроме прямо указанных в извещении о закупке, противоречит требованиям частей 1, 2 статьи 2 Закона о закупках.

Следовательно, данный довод заявителя Комиссия признает обоснованным.

Наряду с изложенным, согласно пункту 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

Вместе с тем, пунктом 1.5.4 Документации установлено, что в соответствии с извещением о закупке, Организатор запроса предложений имеет право отказаться от проведения запроса предложений не позднее, чем за 1 (один) календарный день до подведения итогов запроса предложений, не неся никакой ответственности перед Участниками запроса предложений или третьими лицами, которым такое действие может принести убытки. Организатор запроса предложений незамедлительно уведомляет всех Участников запроса

предложений об отказе от проведения запроса предложений с помощью Системы b2b energo, а также посредством размещения информации на Официальном сайте.

Установлено, что отказ от проведения запроса предложений принят 26.08.2016 не позднее, чем за 1 (один) календарный день до подведения итогов запроса предложений (29.08.2016), т.е. в соответствии с требованиями пункта 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункта 1.5.4 Документации.

Следовательно, довод заявителя о неправомерном отказе от проведения запроса предложений Комиссия признает несостоятельным.

Кроме того, Комиссия отмечает, что ни в Положении, ни в Документации о закупке не определен перечень случаев и оснований, при которых заказчик после определения победителя запроса предложений вправе не заключать договор.

При таких обстоятельствах, проанализировав Положение и Документацию, Комиссия приходит к выводу о том, что отсутствие в данных документах исчерпывающего перечня случаев, при которых заказчик вправе отказаться от заключения договора, не соответствует принципам, установленным частью 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку такой отказ при отсутствии установленных законодательством оснований может носить субъективный дискриминационный характер и привести к злоупотреблениям со стороны организатора закупки, так как может быть основан на субъективном усмотрении заказчика.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

Исходя из фактических обстоятельств, Комиссия приходит к итоговому заключению о том, что жалоба ООО «Гарант-Чебоксары» является обоснованной в части, и о необходимости выдать заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Гарант-Чебоксары» обоснованной в части.
2. Признать АО «Чувашская энергосбытовая компания» нарушившим части 1, 2

статьи 2, часть 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «Чувашская энергосбытовая компания» предписание об устранении выявленного нарушения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Примечание: решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Исх.: 06-04/6656

От 09.09.2016

ПРЕДПИСАНИЕ

Дело № 25-ЗП-2016

г. Чебоксары

09 сентября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 21.03.2016 № 38 в составе:

Председателя Комиссии:

<...>

на основании решения от 09.09.2016 по делу № 25-ЗП-2016 о признании АО «Чувашская энергосбытовая компания» нарушившим части 1, 2 статьи 2, часть 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «Чувашская энергосбытовая компания» **в срок до 30 сентября 2016 года** устранить нарушения частей 1, 2 статьи 2, части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», путем внесения изменений в Положение о закупке продукции для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания», утвержденным Советом директоров АО «Чувашская энергосбытовая компания» (протокол от 31.08.2015 № 109) в соответствии с выводами, изложенными в мотивировочной части решения от 09.09.2016 по делу № 25-ЗП-2016.
2. Информацию об исполнении предписания с приложением копии подтверждающего документа представить в Чувашское УФАС России **в срок до 03 октября 2016 года**.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>